MANIFIESTO: en que para satisfaciõ publica, se descifran los agravios, que ha padecido el Illustrissimo señor D. Fernando de Sada y Azcona, Obispo de Huesca: en la sentencia injusta, cõ que le ha condenado el Oficial Eclesiastico de Barbastro, Intruso Iuez Executor, â la solucion, y paga de las pensiones litigiosas.

NO ay duda, de que la verdad es mas Noble q̃ la opinion; pero tambiẽ es cierto, que entrambas tienen su buena, ò mala fortuna: A Y aun por esto devió de dezirse, que los pleytos tienen tambien su estrella, B pues se vèn a vezes tan es-

A *Est quidem veritas opinione melior, verũ que tamen sua bona fortuna sequitur.* Philo lib. de Mig. Abrah.

B *Habent sua sydera causæ*, como dixo Sigismundo.

estrañas resoluciones, q̃ admira el sucesso, hasta aver encontrado el influxo de la causa. Mala fortuna ha corrido la del señor Obispo de Huesca en la verdad de su justificacion; muy prospera la de los señores Pensionistas en opinion del que la juzgò: bien se cree que lo avrà sentido assi; mas admiro el dictamen por estraño, alabo la buena estrella, que ha seguido a la opinion, y me cōduelo en lo errante, que ha corrido cōtra lo noble de vna verdad: Y aunque para manifestar esta, sobrava la narracion sencilla de la sentencia, y motivos que pronūciò el Intruso Iuez Executor, sin que sea necessario advertir los agravios que della resultan; pues se vienen a los ojos: sin embargo ha parecido referirlos con todo el mayor examen; porque careados con la razon de las dotrinas, y puntualidad del hecho, [C] se descubrā con mayor evidencia ponderadas al peso de los Motivos, que es el mas fiel equilibrio de lo juzgado: [D] Sin dilatar mas tiempo este manifiesto, ò noticia publica: Pues aunque se ha procurado escusar este cōvencimiēto, al fin no ha parecido possible, por no consentir en la opressiō de tan manifiesta violencia. [E]

gismum. Scacia *de sentent. & re iudic. gloss.* 14. *q.* 24. *num.* 16. *ad fin.* referido por *Suelv. cons.* 43. *num.* 15. *tom.* 2. Plinius lib. 5. Epist. 20. *In actionibus enim vtramque in partem fortuna dominatur.*

C *Lucidior sanè doctrina ex adversis.* Fœlix Ennod. *contros.* 7.

D *Demum caute, & sollicite curate quali-ter Iudicii examinanda sunt pondera*, D. Ciprian. *Epist.* 5. *Sed opus est examine, & libra,* Plinius *lib.* 9. *Epist.* 26. *Sed hoc pluribus levius visum est, quod numerantur sententiæ non ponderantur*, idem Plin. *lib.* 2. *Epist.* 12.

E Tertul. *advers. Valentin cap.* 6. *Quanquam distulerim congressionem solam interim professus narrationem; sicubi tamen indignitas meruerit suggillari, non erit deliberatione transfunctoria expugnatio. Multa sunt sic digna revinci, ne gravitate adorentur.*

Chri-

CHRISTI NOMINE *invocato.*

NOS Doctor [A] Petrus Tabuenca, Canonicus Sacræ Cathedralis Ecclesiæ Civitatis Barbastrensis, eiusdemque Civitatis, & Episcopatus Vicarius Generalis, & Officialis Ecclesiasticus, pro Illustrissimo, & Reverendissimo Domino Don Didaco Antonio Francès de Vrrutigoyti, Dei, & Sanctæ Sedis Apostolicæ gratia Barbastrensi Episcopo, Regioq; Consiliario, &c. & tanquã Offi-

A No basta serlo en Teología, porque deviera serlo in iure Canonico, ò por lo menos deviá pronunciar de cõsejo de quiẽ lo fuera: *secundũ Bald. in l. certi iuris, C. de Iudicijs;* quam reffert, & sequitur *Cataldin. in tract. sindicat. n.* 157. Innocent. *& alij relati per Bertachin. in repertor. verb.* Consiliũ *vers.* 27. Iason *in d. l. certi iuris, n.* 1. Y assi es nula esta sentencia, *vt tradit Bald. in c. 1. de re iud.* Rebuf. *1. to. constit. Franciæ, tit. de sentent. execut. ar. 1. glos. 18. n.* 6. Suarez *tit. de las deudas,* §. *fin,* cum alijs adduct. ab Azebed. *in Cur. Pisan. lib. 4 c. 6. n. 109. cum seq.* Valenz. *cons.* 120, *n.* 35, Xamar. *de Offic. Iud. & Advoc. p. 1. q. 14. n.* 17. Y por esta ocasion aconsejan todos los DD. a los señores Obispos que elijan Canonistas en Vicarios Generales, *vt notat Sbroc. de Vicar. Gener. lib. 1. q.* 36. Azor *to. 2. lib. 3. cap. 37. q.* 19. Marcell. Vulp. *in prax. For. Ecclesiast. c. 44. n.* 15. Zevall. *de cognit. per viam viol. 1 p. glos. 6. n.* 24. Axia *de exhib. auxil. cas.* 5. Valenz. *cons. 120. to. 2. n. fin.* Ponderò los daños que desto resultan *Don Francisco* Carrasco *del Suz ad leg. nov. recop. cap. 6. de decimis, nu.* 8. por estas palabras: *Quod veritatem non intelligentes, multa inconvenientia faciunt: Recõvenire possent aliqui ex Theologis à iuris professoribus, quia plerumque mitunt falcem in messem alienam, impropriéque iura & leges, eas non profitentes volunt allegare, neque eas, & iuris principia intelligunt, qui increpantes Canonistas adversus eos invehunt, ijs namque fas esset, quod dixit doctissimus Præses Covarrub. lib. 1. var. cap. 17. num. 1. in ijs verbis: Non oberit, Nos hanc disputationem missam facimus, cum hoc loco, nec conveniat, nec nostræ sit professionis, referens aliud propositũ Theologicæ scientiæ, cuius ipse in expers non fuit. Nec vnquam vidi Theologum qui in legibus, & iure Canonico interpretando se involverit qui recte, & fundamentaliter processerit, sive in iudicando vel consulendo (paucis exceptis) omnes tamen ad moneo quod si Religiosi sint, & in hoc seculo, vel intra Religionem legum, & Canonum facultatem acurate non fuerint professi, ne se intromitant in iudicando, sine peritorum consilijs vel inconsulendo, quia plura damna oriuntur ex animosis, & non pro vidis, nec fundatis consilijs in aliena facultate, & non absre erit hæc dixisse, quia forsam expertus sum inconvenientia proposita. Tractet enim* (concluye) *Fabrilia fabri, sic div. Hieronymi in epistol. ad Paulinam,* vidend. omnino *D. Ioann. de Solorzan. de Ind. Gubernat. lib. 3. cap. 13. num.* 39. vbi: *Quod sane iuste constitutum esse videtur: Nam viri Theologi, etsi literatissimi sint, non satis iurisprudentiæ praxim, & Theoricam callent, & proinde multoties ex capite, & pro arbitrio sententias profferunt, & vbique à veritatis, & iustitia tramite deviant,* dixolo muy al proposito, y con su acostumbrada elegancia *Cosiodoro lib. 8. var.* alli: *Si is Iudex est qui ius dicit, quo pacto ab eo ius dici posit, qui ius ignorat? Bonus Iudex, inquit Ambrosius, nihil ex arbitrio suo facit, sed iuxta leges & iura pronuntiat, quo autem modo bonus Iudex esse poterit qui leges, & ius ignorat? Qui volunt igitur vt Iudices iurisperiti non sint, ij proculdubio velle videntur, vt iura & leges pessum eant, & imperitorum hominum arbitrio, & libidine mala cupita gerantur.*

B Esta es otra nulidad insanable, pues mal ha podido conocer desta causa, aunq mas fuesse Oficial Eclesiastico del Obispado de Barbastro, teniendo prevenida la jurisdiccion el Doctor D. Ioseph de Gracia, con la misma calidad, que aun oy se conserva, sin accidente, ò impedimento en su persona, con que viniendo la comision de las Bulas rigurosas a los Oficiales de Barbastro, y aviendose presentado al Doctor Gracia, y procedido este en virtud de ella, fulminado el processo para la justificacion de la condicional, no ha podido proseguirla el Doctor Tabueca, sin constar primero de impedimẽto legitimo de aquel, ni entrometerse a dar esta sẽtẽcia, *per text. express. in c. cũ plures de offic. deleg. in 6.* & ibi vidend. *Salg. de suplicat. ad Sanctiss. 1. p. c. 10. §. vnic. n. 5. & seqq.* Y lo resolviò la Rota en terminos mas rigurosos de dos executores nõbrados en la Bula, y con cõsentimiento del convenido, *apud Ludovis. decis. 46. n. 8. Gesta enim per secundum executorem sunt nulla, non solum propter defectũ citationis, & modum procedendi executive, vt dictum est de primo; sed etiam quia incheato processu cum primo executore non potuit secundus procedere.* vbi Beltram. Flores de Mena *pract. q. lib. 1. q. 4. n. 65. & 66.* a donde refiere de facto en semejãte caso auer acõsejado, q̃ sin embargo de q̃ aya el segũdo executor despachado inhibiciõ, se devia remitir la causa al primero que la tenia ya prevenida, sintiendo que es menester hazerle tres Requestas, para que conste del impedimento, ù de la abstension voluntaria, ò negligencia tediosa. En propios terminos de dos Vicarios Generales lo probũ *Bartulo in l. vnic. ff. de offic. Consulis n. 8.* alli: *Et hoc potest induci ad multas quaestiones similes, & maximè ad quaestionem, quam vidi de facto: Episcopus Clusinus habebat duos Vicarios, causa cuiusdam erat incepta coram vno, volebat postea partem prosequi coram alio, certè non potest, nisi ex causa vt hic:* a quien refiere *Decio in cap. prudentiam de offic. de leg. in 6. n. 43.* P. Thom. Sanchez *lib. 8. de matrim. disputat. 27. num 38. Vbi hinc deducitur semel praesentatum rescriptum alterutri ex Officialibus aeque principalibus Episcopi vt illud exequatur, non posse alterum Officialem aeque Principalem adire; nam (vt optimè ait Anton. c. licet, vndiq. n. 13. de offi. de leg.) in litteris gratiarum executorijs praevenitur iurisdictio per sollam rescripti cum animo procedendi praesentationem, atq. ita glos. ibi. prae. allegata dicit: esse Iudicem, cui primo littera praesentata fuerint, atq. vbi semel Iudicium caeptum est ibi terminari debet, l. vbi caeptum 30. de Iudic. & hoc etiam procedit, quamvis Iudex primus consentias*, y al num. 24. añade: *Posset tamen Vicarium Generalem constituere deposito priori, & illa posset eam exequi. NAM SI CAVSA A PRIORI CAEPTA ESSET, NON POSSET HIC POSTERIOR, MANENTE PRIORI IN OFFICIO.* Y vltimamente afirmò lo mismo *Bald. in l. vnic. C. de sportulis in fin.* alli: *Item sententia est nulla si ad idem Tribunal sint duo Officiales, & vnus incipit causam examinare, nam idem debet prosequi & finire; alias iudicium est nullum*, quod transcripsit, & probat *Hypolit. de Marsil. tract. de Bannitis verb. Sententia, §. 8. nu. 92.* con autoridad de *Iacob Butr.*

ficialis [B] *praedictus Iudex executor*, & Commissarius Apostolicus in huiusmodi causa à Sanctissimo Domino nostro Innocentio Divina prouidentia Papa Decimo specialiter electus nominatus, & deputa-

Sin que sea de encuentro, ò pueda sobresanar dicha nulidad el consentimiento tacito de mi Parte, aviendo comparecido ante el Doctor Tabuenca, para la prosecuciõ de la causa, porque es constante en derecho, por las doctrinas referidas, que no es renũciable por las partes esta jurisdiccion radicada, en quien primero se presentò el rescripto; como tambiẽ que la delegada, no es prorrogable, nec extenditur de persona ad personam, aunque tenga la misma calidad, *vt prob. Barb. de Iud. lib. 1. ar. 1. ex n. 204. & 209. & 210.* Carley, *de Indic. lib. 1. tit. 1. disp. 2. q. 8. sect. 4. n. 116. Salg. de suplic. 2. p. c. 17. n. 63. & seqq. & 34. n. 21. & 22. Seraph. decis. 1316. n. 3.* Flores de Mena *pract. lib. 1. c. 12. n. 34. & 35.* Solorz. *de Indiar. Gubernat. lib. 2. c. 28. n. 20.* Y cõ mayor razõ, aviẽdo sido hecho del Procurador, no teniẽdo mãdato especial para ello, como es menester, *Cardinal. Tusch. verb. Prorrogatio, cõcl. 932. n. 3.* Roman. *cons. 38.* Bertr. *cons. 314. n. 3. p. 1. to. 3.* Guid. Pap. *decis. 462.* Riccio *in collect. 322. p. 2. & 2449. p. 6.* Y por vltimo, y a mayor cautela, se halla protestada por èl, en vn memorial, pidiendo; el que se aya por repetida en todos los demas de la causa, lo qual es bastante, *vt probat Tranzo de protest. considerat. 25. n. 7.*

tatus. Attentis conttentis pronuntiamus, & in primis per hanc nostram *diffinitivam* [C] sententiam declaramus petita per Cosmam Damianum de Vlle tanquam Procuratorem Dominorum Don Ioannis Baptistæ Frãcisci Fernandez de Heredia, Don Francisci la Cabra, & D. Didaci Gomez, sub die 27. mensis Iulij anni 1663. & per Nos in hãc diffinitivam sententiam reservata, nempè: quod mandaremus deleri, & aboleri *articulos contradictorij* oblati per Prbcuratorẽ Domini Don Ferdinandi de Salda, & Azcona, Episcopi Oscens. non pertinentes ad ipsum contradictorium, nec ad obiecta testium, & instrumentorum; pronuntiamus, in quam, & declaramus debere aboleri, & *deleri*, [D] cum omnibus inde secutis circa prædictos articulos. Itẽ circa petita, sub die 27. mensis Augusti, eiusdem anni declaramus, & pronuntiamus, probationis publicationem in contradictorio factam per eundem Cosmam Damianum de Vlle tãquam Procuratorem prædictum admitendam fore. Item circa petita, sub die 10. mensis Ianuarij, eiusdem anni per eundem

C Notesę la calidad de la sẽcia *Disinitiva*, la llama, y sin embargo, no ha deferido a la Apelacion interpuesta por mi Parte, contra lo que dixo *Posthio de manutenen. Obs. 106. n. 68. & decis. 531. n. 9.* Este es otro agravio manifiesto, con que ha obligado al señor Obispo a recurrir a la Corte de el Ilustrissimo señor Iusticia de Aragon, por firma *Ne pendente appellatione*, querellandose dèl por via de fuerça; sin que pueda justificarlo la decis. de *Duran 60. n. 47. & 48.* y la *639, n. 21. & seqq. apud Posthium*, con la doctrina de *Tondut. de pensionib. q. 89. nu. fin.* Pues a mejor inteligencia no son contrarias, como se probarà con todo fundamẽto en la Alegacion que se entregue para la provision de aquesta.

D Esta pronunciacion no tiene fundamiento, pues necessita de otra declaracion para saber què articulos son los que no importan, ni pertenecen al mismo contradictorio, ni a la repulsa, y tacha de los testigos; pues no individuandolos cõ espresiõ, queda en terminos de equiuoca general, è incierta, y assi de ningun momento, *ad trad. in specie à D. Antonin. in c. olim de restitut. spoliator. Hypolit. de Marsil. tract. de Bannitis, verb. sententia, §. 3. n. 114.*

Cos-

Coſmã Damianũ de Vlle declaramus, & pronuntiamus locum non habere. *ET CVM HIS circa principalem cauſã*[E] *præſentis proceſſus* ſolum Deum præoculis habentes declaramus, & pronuntiamus litteras Appoſtolicas penſionis ducentorum, & ſex ducatorum auri de camera, & quatuor regalium impoſitæ ſuper fluctibus, redditibus, & proventibus Epiſcopalis menſæ Oſcenſis, in favorem Illuſtris & Admodum Domini Don Ioannis Baptiſtæ Fernandez de Heredia, conceſſas per Sanctiſsimum Dominum Innocentium Decimum, Divina providentia ſummum Pontificem, & aſimili litteras Apoſtolicas penſionis centum, & triginta ſeptem ducatorum auri de Camera, cum dimidio alterius ducati ſimilis impoſitæ ſuper præfatis fructibus, redditibus, & proventibus in favorem Don Franciſci de la Cabra, Canonici Sanctæ Eccleſiæ Oſcenſ. cõceſſas, per eundem Sanctiſsimum Dominum Papã; Pariterque litteras Apoſtolicas penſionis ſexaginta, & octo ducatorũ auri de Camera, & duodecim regalium impoſitæ, ſuper eiſdem fructibus, redditibus, & pro-

E Eſte es otro motivo a favor de mi parte, para que huuieſſe deferido a la Apelacion, ſupueſto que la principal cauſa es la averiguacion del cavimiento, como tambien lo tiene reconocido la cõtraria en vn memorial, pues difinitiva, y apelable ſe dize vna ſentencia: *Quando definit principale negotium vel abſolvendo, vel condemnando, vel equipollenter*, ex D.R. Seſſ. *de inhibit. c.2. §.3. n.64. & ſeqq.* Marſil *verb. Sententia, nu.*48. Y no ſolo ratione definitionis, ſed etiam ratione ſolemnitatis, ha ſido eſta cauſa de vn juizio ordinario, pues deſde ſu origen, en todo lo ritual de el proceſſo ſe ha llevado como ordinaria, aſsignando terminos a las partes de juizio plenario, començando por citacion, que no deviera, ſino por monitorio, aſsignando a dar la demanda, proponiendola por via de libelo en forma, y ſuplicando, que el Iuez Executor pronũciaſſe, y declaraſſe, que dichas gracias han ſido, y ſon juſtificadas, adhibitis clauſulis ſalutaribus; tambiẽ ſe aſsignò a la del ſeñor Obiſpo a reſcriuir, hizoſe vſque ad ſatietatem, ſe probò, y publicò con larguiſsimos terminos, ha avido interrogatorios de teſtigos, contradictorios, publicacion deſtos, citaciones a la audiencia in ſentẽciã, ſentencia por cedula, ò in ſcriptis, cõ motivos, condenando a mi parte, conforme lo pedido en la demãda (eſto es per œquipollens, como ſe contiene en la difinicion referida, ya que no per uerbum *condemnemus*, que eſſo no haze al caſo) que todos ſõ procedimientos de vn juizio ordinario. *Poſth. d. Obſ.* 106. *n*, 68. *&* 77, *& dec.* 531, *n.*9. Marant, *in prax. p.*4. *diſtinct.*9. *n.* 41, *&* 208. Zevall. *de cognit. per viam viol. q.*8. *n.*13. Salgad. *de reg. protect. p.*3. *c.*3. *n.*23. Tondut. *de penſionib. q.*49. *n.*18. ibi: *Ne fiat mixtura, & detur occaſio appellãdi*, Tiber. Salluſt. *in prax. Iud. Audit. Cameræ, lib* 3. *c*, 1. *n.*12. *&* 13. idem Salgad. *de ſuplic.* 2 *p. c.*34. *n.*37 *juncto nu.*76. *ſicque intelligendus, n.*106. Eſcacia *de appellat. q.*17. *limit.*9. *n.*44.

proventibus in favorem Don Didaci Gomez de Mendoza, per eundem Santissimum Pontificem concessas: *Esse iustificatas,* [F] *& exequendas iuxta thenorem prædictarum litterarum Apostolicarum, debereque exequi, & exequendas fore* [G] *NEVTRAM PARTIVM in expensis* [H] *condemnantes,* cæteraque supplicata locum nõ habere, & ita pronuntiamus, & declaramus, non solum præmissis, sed etiam eo meliori modo, &c. mandantes &c. *Ex eo enim* [I] ita pronuntiamus, quoniam *EX DEDVCTIS, ET PROBATIS,* sufficienter apparet Episcopatum Oscensem in ipso anno concessionis gratiarum, atque in alijs decem immediatè antecedentibus, anno fertili cum sterili cõputato plus octo

F Por esta pronunciacion sola, quando se huviera procedido executive, devia averse deferido a la apellacion, pues en aviendo sentencia sobre la liquidacion, ò justificacion de la condicional, no ay Autor q̃ la deniegue: y aun por esto cautelã los que sienten que no es menester pronunciacion en la via executiua, que se guarde de hazerla el Iuez Executor, ne detur occasio appellandi, assi lo siente *Covarr. lib. 2. var. c. 11. n. 1. vers. Primo, ex his constat,* & ibi Didac. Faria *eius additionat.* Galles. *ad form. Cameral. oblig. q. 35. num. 13. cum seqq.* & ibi Zachias *ex n. 5.* Surd. *decis. 27. per tot.* Gratian. *decis. 212. nu. 9.* Carleval. *de Iudicijs, disp. 3. tit. 3. n. 44.* Vela *disert. 24. n. 35.* Censio *de cẽsibus, q. 95. n. 37. & 38. & post tract. decis. 258.* que es la *decis. 232. de* Alexand Ludovis. *vbi* Beltram. *lit. B.* Palador. *lib. 2. rer. quotid. c. fin. 1. p. §. 12. n. 32.* Gaito *de credito, c. 3. tit. 1. à nu. 1019. vsq. ad* 1026. Nostr. Reg. Sess. *de inhib. c. 2. §. 3. n. 52.*

G No le dà mas calidad el *exequendas fore* a la pronunciacion de *litteras esse iustificatas:* Y sino vease como en fuerça della no le puede executar a mi Parte, sino que es menester otra pronunciacion de exequendo, sive mandat exequi, la qual no se puede hazer hasta que aya tres sentencias cõformes, ò vna passada en juzgado en terminos de la clausula, *dummodo,* lo prueba Merlin. *decis. 580.* Peña *decis. 1389.* Que aunque no habla en materia de pensiones, procede lo mismo, respecto de las letras que alli se despacharon, a donde huvo verificacion de condicion, y reverencia a las letras Apostolicas, Salg. *de reg. prot. p. 4. c. 3. n. 34.* Posth. *decis. 634. n. 28. & 33.*

H Aunque esta pronunciacion es fauorable a mi Parte, no es conforme el metodo, y praxi del Auditor de la Camara, *vidend.* Tõdut. *de pẽsionib. q. 49. n. 17.* Salust. Tiber. *in prax. Audit. Camer. lib. 3. c. 1. n. 13.* Ha reconocido la justa causa que ha tenido para litigar (que no es poco) aviẽdo desestimado tanto su justicia, que es mucho! Deviera por esta parte deferir a la apelacion, *ex trad. à Salgad. de reg. prot. p. 1. cap.*

I De aqui empieça a motivar, para que se convença con mayor evidẽcia aver sido la causa ordinaria, como lo tiene fundado el Doctissimo señor *Arcipreste D. Diego Gallan y Alayeto,* dignissimo Canceller de competencias en la confirmacion de la firma, *ne pendente appellatione,* en la causa de pensiones de el señor Obispo de Teruel, *in solutionibus dubiorum, n. 35.* con estas razones: *Acrecientanse los motivos, que como parte de la sentencia, valen principalmente para declarar la calidad del juizio,* Scac. *de re iud. gloss. 14. q. 17. n. 72.* Socin. Iun. *cons. 181. n. 79. vol. 2.* Magon. *decis. Florent. 54. n. 1. & decis. 132. n. 16.* Tulch. *lit. M. concl. 403.* Fontanel. *de pact. nup. to. 2. claus. 7. gloss. 3. p. 10. n. 49.* Sesse *decis. 290. 314. n. 79. & decis. 341. n. 1.* En este pũto prosigue al num. 36. *Es exemplar la firma Processus Rectoris Beneffìciatorũ, & Capituli Sancti Michaelis de los Navarros. Donde aviendose apelado de vna sentencia dada in possessorio plenario, y cõ*

motivos, por ser con sentencia difinitiva, se concediò la firma, ne pendente appellatione, sintiendo esta Corte, que quando la manutencion se pide por cedula, la apealcion obra los dos efectos; de manera, q̃ del modo de proceder se juzgò, que aunque regularmente à manutentione non datur appellatio; pero si en ella esplenè cognitum, se darà: es este exemplar del año 1641. Huc vsque tantus vir.

Y no podrà contradezirse este argumento tan invencible, pues el señor Advogado Fiscal *D. Ioseph Ozcariz y Belez* lo tiene reconocido en la ingeniosa respuesta que escriviò por el Padre F. Rodrigo Palafox, contra la alegacion referida, pues en el fol. 15. dize estas razones: *En el 36. trae el exemplar de la firma R. Benef. & Cap. S. Michael. En donde se admitiò la apelacion en quanto a ambos efectos, porque se pidiò por cedula la manutencion, aunque no tiene efecto suspensivo. Se responde, que la resolucion fue ajustada a las reglas de derecho, porque aunque intentada, conforme a lo que advierte* Posth. *Obs* 78. *fere per tot.* y en la 106. *à n.* 1. *vsq. ad* 77. *no tenga la apelacion efecto alguno, quando el processo sobre ella se haze ordinario, tiene entrambos,* Posth. *d. Obs.* 106. *n.* 77, b.: *Limita nunc primo, vt detur appellatio, quando in huiusmodi iudicio fuisset processum, tanquam in ordinario, vt si fuisset iudicium institutum cum clausula petens, & alijs clausulis salutaribus*, y por esso *d. Obs.* 78. *n.* 8. advierte: *Etsi quis faceret petitionem, & narraret se esse in possessione, & peteret se non turbari deffendi, ac manuteneri diceretur intentasse remedium retinendæ ordinarium; Lo mismo procede en la liquidacion quando se pide principalmente con libelo, y se suplica que se pronuncie sobre ella.* Que mas claro puede ser el convencimiento, pues el mismo que defiende a los Pensionistas redarguye al Executor?

8 octo mille librarũ *VALORIS FVISSE CONSTAT* K etiã ipsius onera esse quingentarum librarum ex vna parte, & ex alia pro quarta decima quadringentarum nonaginta trium librarum *DVMTAXAT* L nam licet alia essent onera, quæ in fructibus consistunt, hæc cum in eisdem locis solvantur, vbi fructus percipiuntur, ac in ipso tempore perceptionis *COMMENSVRATIONIS*, seu partitionis, & inter fructus non connume~~rando~~ rentur, inde neque ad illorum præfactique valoris diminutionem *sunt admitenda* M sicut neque alia, quæ in quadam portione

K Esta proposicion que se asienta por tan cierta, es la vasi, y fundamento de todos los agravios, con que ha gravado el Intruso Iuez Executor al señor Obispo; pues dandole a la Mitra mas de 8000. lib. de valor en cada vn año al tiempo de la gracia, bien se conoce la injusticia que en esto padece: pues como se puede ver en las Alegaciones que se han escrito por mi Parte, no prueban tal los testigos, ni aun la metad de lo que difine oneribus deductis.

L Aqui se vè en este motivo lo contrario de lo que deponen los mismos testigos de la otra parte, pues ellos repreguntados en los interrogatorios, acerca de los cargos, responden, que no los saben, y el Iuez desta sentencia, no quiere que passen de 500. libras, con 493. libras de Quartadecima, ciñendolas de precisso con aquel *dumtaxat*, a sola esta cantidad. Fuera de que en esto se le ha hecho al señor Obispo manifiesta injusticia, quãdo se ha probado por su parte concluyentissimamente, que importan dichos cargos ordinarios, mas de 2000. libras, como parece por las deposiciones de los testigos 1. 2. 3. 5. 6. 7. 12. 13. 14. y 15. sobre el articulo 11. de las defensas. Y assi vease que fundamento ha tenido para semejante motivo.

M Notable es la desgracia de el señor Obispo, pues los verdaderos cargos no los reconoce, como se ha visto, y los chimericos de que haze ente de razon, se los aplica. Parece que en esto nos està repitiendo la valentia de Regulo en aquellas palabras: *Ego iugulum statim video, hunc premo.* pero se le responde con la agudeza yronica de *Plinio lib.* 1. *Epist.* 20. *premit sane quod elegit, sed in eligendo frequenter errat.* Pues semejantes cargos, q̃ se ayan de pagar en frutos en los mismos puestos a donde se cogen, ò se mensuran, no los tiene el Obispado, ni se prueba, ni aun enunciatal

ne Episcopatus, existunt, quæ sub locatione toto prædicto tẽpore fuit, cum etiam à locationibus, seu arrendationibus constet, ea soluta, & impartem præcij in valore computati non fuisse *comprehensa*: N Ex quibus æque cum hæc onera quæ illegitimæ ad probati valoris diminutionem esse dignoscuntur, non deducant testes Illustrissimi Domini Don Ferdinandi de Sada & Azcona, Episcopi Oscens. à quantitate ab ipsis pro oneribus assignata, iuxta eorumdem generalitatem; quinimo tam generaliter ea proponant, vt certum de illorum qualitate Iudicium fieri non posit, ideo similiter neque ad diminutionem ista admittenda esse iudicamus, etiam si testes de illis deponentes legitime essent *informati* o vnde ergo cum illis adhuc superiori loco recensitis admisis, de quibus ex ipsorum pensionariorum documentis constat, remaneant etiam ex probato valore *plusquam sex mille libras* intra quarum quantitatem omnes in simul pensiones tertiã partem fructuum non excedãt, sitque ea probatio tanti tempo-

C ris,

tal en processo. Será sin duda alguna noticia extrinseca mal eutẽdida, pues a lo que se puede discurrir para dar cadencia a lo q̃ refiere, es: Que en los mismos puestos adonde se miden los granos, ò se dividẽ los frutos, se haze particion de lo que toca por razon de la decima, dando cierta parte al señor Obispo, y las otras a las Dignidades ò puestos a quien pertenece, con que esta porcion, que assi se llevan, no es por cargo que deva la Mitra, sino parte señalada, y cierta de la congrua, y capital de sus rentas, que consiste en aquella porcion de frutos decimados; despues de aver sacado el Prelado la suya.

N Tambien recibe en esta consideraciõ manifiesto engaño porque esta porcion arrendada es muy corta; pues solo cõsiste en cosas menudas; con que no acostumbra a tener cargo alguno, que importe, ò son tan pocos, que no se haze cuẽta dellos, ni se ha acostumbrado en los arrendamientos capitular el que los Conductores los paguẽ por lo mismo.

O Tal es la consequencia que aqui deduce, quales han sido las premissas. Reconocese, que los testigos de mi Parte, contestã en que los cargos son 2200. libras trata de deslucir tan concluyente probança, con notarlos de generales en su deposiciõ, y consintiendo sin embargo en ella, los redarguye con lo que tiene motivado, diziẽdo: que se deven descontar de aquella cantidad los cargos chymericos del num. 13. y los enunciados por vn solo testigo del num. 14. y con tan fragil fundamento, concluye con mucha satistacion, *ideo similiter, neq ad diminutionem esse iudicamus, etiam si testes de illis deponentes essent legitimè informati*. Admiro tal pronunciacion: Pues dezir, que aunq̃ los testigos estuviessen bien informados de los cargos, y ayan contestado en que sõ mas de 2000. lib. no es bastante para deminuir el valor de la Mitra por lo que tiene motivado, es persuadirnos a que juzga por lo que le parece, y no por lo q̃ le cuesta en processo, contra lo que enseñò San *Ambrosio, sup. Psalm.* 118. referido *in Can. Iudicet* 3. q. 7. diziendo: *Bonus enim Iudex nihil ex arbitrio suo facit, & domesticæ proposita voluntatis, sed iuxta leges, & iura pronunciat, scitis iuris obtemperat, non indulget propriæ voluntati, nihil par atum, & meditatum domo deffert, sed sicut audit ita iudicat.*

ris, vt etiam in materia *obiectus* probabiliter admitti poſit; merito in hac quæ minori tempore ſubſtinet; vti ſufficientem ad litterarum iuſtificationem, & executionem admittendam exiſtimamus, *ET DECERNIMVS*. P Nec obſtat quod principaliter pro dicto Illuſtriſſimo Domino Epiſcopo ponderatur prædictam ſcilicet probationem eſſe de tempore belli, iuxta illius ſingularem, & extraordinariam fructuum æſtimationẽ, ſtatim poſt bella, gratiarumque conceſsionis, quam plurimum *DIMINVTAM*; nam & ſi de diminutione conſtet ex dictorum penſionariorum documentis, & computatis pretijs illius, ac iſtius noviſsimi tẽporis *TERTIÆ FERE PARTIS EXISTAT*, nihilominus cum diminutio illa circa fructuum æſtimationem verſetur, præciſè non convincit Epiſcopatum ad minus ſex mille librarũ reddactum; *ESSE ENIM POTEST* quod fructuum pretia diminuta ſint, & tamen quod Epiſcopatui integra etiam ſex millia *remaneant*, Q quod quidem convincitur ex eo; quod neque penſionariorum poſitio, nec

P Con el preſupueſto que notamos vbi ſup. num. 10. de que el Obiſpado valiò en los 10 antecedentes mas de 8000.lib. ſaca ſiempre por buena cuenta, que aun deſcõtados los cargos del num. 11. eſto es aquellas 993.lib. tan ſolamente, quedan mas de 6000, lib. libres para el legitimo cayimiento de las penſiones. Y no haze cuenta de q̃ aun ſupueſto eſſe engaño, no puede juſtificarſe de ningun modo, pues aquel valor no fue ordinario, ſino irregular, & extra ordinem, y por cauſa de la guerra de Cataluña; quod non venit in conſideratione, vt probat Cardin. Tuſch. *pract. conc. verb. Valor conc.* 12.*n.*45. ibi: *Quia non debet regulari valor pro tempore Belli quod ceſſare ſperabatur*, Paul. de Caſtr. *conſ.* 99. *column.* 1. *in fin.* & *conſ.* 109. ibi: *Nec obſtant teſtes producti, quia probant de tẽpore guerra*, Gratian. *diſcept. For.* 415.*n.*9 Beltram. ad Ludoviſ. *deciſ.* 553.*n.*15 Nat. *conſ.* 357.*n.*2. Loter. *de re benef. lib.* 1. *q.* 38.*n.*70. Con que aviendoſe de reducir al comun, y mas frequente ſecluſa cauſa, belli, es impracticable el cavimiento; pues conſta de las depoſiciones de los teſtigos 1.2.3, 4.5.6.7.12.13. y 14. ſobre el art. 11. de las defenſas. Que deſpues de aver ceſſado la guerra en Cataluña, han abaratado tanto los frutos, que no valen, ni han valido por la tercera parte, de lo que entonces ſe eſtimaron; lo miſmo dizẽ los 15. teſtig. examinados ſobre el art. .de la reſcripcion 2. deſta parte. Y lo que convence mas, reconocen, y confieſſan, quando menos, los producidos por la contraria, ſiendo repreguntados, que la baxa ha ſido medio por medio.

Q El motivo no baſta que ſea poſsible, ſino que ha de ſer exiſtente, juzgo que eſte ſolo puede ſer la piedra de toque para deſcubrir, ſi es oro, o alquimia lo fragnado en eſta ſentencia, dize: que aunque el valor de los

nec prædictam valoris probatio ad sex vel octo millia se præcisè *RESTRINGAT*: immo per viam excessus, & per dictionem *magis* ea demonstratur quantitas, ex quo efficitur tanto pluris valere *potuisse*, ut etiã stante tertiæ partis fructuum æstimationis diminutione legitima, sex mille librarum remanserit: *CERTE* dum excessus quantitas ignoratur, verum non erit asserere ad minus sex mille *reddactam esse* R neque ex oppositione diminutionis, de necessitate præcisè, & concludenter infertur deficiente probatione certi, & limitati valoris, & adstãtibus maioris excessus gravissimis probationibus; siquidem informatio valoris Episcopatus quinque annorum antecedentium ad gratia-

tia-

*los frutos se aya disminuydo hasta la terce*ra parte, por aver cessado la causa extraordinaria de la guerra: No por esso (advierte) se infiere bien, que aya dexado de valer el Obispado 6000. lib. Apuremos la razon. Porque bien puede ser (añade) que los frutos se aya disminuydo, y abaratado, y que el Obispado valga las dichas 6000. lib. *esse enim potest. &c.* Bien puede ser, quia possibilitas est res ampla, pero absurdo, quia de potentia ad actum non valet argumẽtum, *Seraphin. de privileg. iur privileg. 23. n. 9.* Pero vease como haziendo la cuenta en la suma de sus motivos, no puede ser, y formo assi este silogismo arismetico. Per te el Obispado tempore belli, ha valido 8000. lib. non deductis oneribus vn año con otro; sed sic est, que seclusa causa belli, se ha de rebajar aquel valor a la tercera parte: luego la tercera parte. y el valor presente, no serà mas que 2666. li. 13. suel. y d. Atqui aviendose de deduzir 993. li. de cargos, y Quarta decima, *dumtaxat* por el motivo del nu. 11. no quedan sino 1703. lib, 13. suel. luego el valor mal puede ser de 6000. lib. despues de la rebaxa.

Y quando se quiera replicar, de que el motivo no reconoce la diminucion hasta la 3. parte, sino q̃ dize q̃ se ha disminuydo la terceraparte, quedando otras dos corrientes, y seguras, y que esto pretendiò dezir en el *tertiæ fere partis existat*; aunque no se supo explicar, sin embargo, tambien sale, y se justifica nuestra cuenta, pues nunca se podrà multiplicar mayor cantidad que la de 5332. lib. 14. suel. y d. con que rebaxandolas 993. lib. de cargos, restaràn solo 4039. lib. con que nunca se puede verificar el cavimiento.

R Aun es mas celebre la razon de la razon; si bien la pudiera omitir por cosa de poco mas, ò menos, pues dize, que no limitandose los Pensionistas al valor de cierta cantidad, sino que articulando, y probando que valiò en aquel tiempo mas de 8000. lib. quiere cõvencer con esto, que bien ha podido valer las 6000. lib. para el cavimiento que se pretende; porque ignorandose el excesso que puede augmentar aquel mas de 8000. lib. no serà verdadero dezir averse reducido a 6000. lib. tan solamente el valor del Obispado. Mas acertado entiendo, que es passar en silencio el concepto que he formado de semejante motivo; pues ay cosas que mejor se explican con el silencio; assi lo sintiò el primero de los Oradores, y el segundo *Plinio lib. 7. epist. 7.* diziendo: *Multum me intra silentium tenui accepi enim nõ minus interdũ oratori esse tacere, quã dicere.* Y solo advierto como de passo q̃ se olvidò aqui del comun Brocardico Philosofico, con ser de su facultad, que por regla lo tiene recibido la nuestra, de que *magis, & minus non mutant substantiam rei, nec eam faciunt specie differre, l. fin. de fund. instruct. l. sed & si manente. ff. de præcar. l. si is cui, ff. quemadm. servit. amit.* Surdo *cons. 305. n. 66. & cons. 368. n. 13.* D. Ant. de Dueñ. *axiom. iur. ax. 1. lit. M. & axiom 87. lit. P.* Y que en toda buena razon aquel *mas* se verifica bien, valiendo algo mas: esto es: 50. ò 100. escudos proporcionadamente; no empero infinita cantidad, como la inmemorial, de qua etsi 100. demas, semper remanet immemorialis. Y sino pareciere assi, dè a los señores Pensionistas el mas, y el señor Obispo se contentarà con el menos.

S Este documento consiste en vnas letras del señor Protonotario Don Miguel Batista de Lanuza, en las quales se contiene la relació que hizieró el Racionero la Borda, y Pedro Fenes de Ruesta de los frutos, y sabidos de la Mitra Episcopal de Huesca, en los años de 1649 50. 51.52. y 53. y q̃ hecha la suma de los precios, en que se vendieron, importan la cantidad de 36475. libras 8. suel. 6. d. Pero reconocida esta relaciõ, con mejor inteligẽcia se hallarà, que no ha podido ser de merito alguno para fundamentar el motivo, pues lo primero consta, que no es autentica, y solemne, sino vna escritura priuada, que no prueba, ni haze fee en juizio, *Marant. in prax. p. 6. tit. & pooducuntur testes, n. 34.* Geminian. *cons. 9. per tot.* Tusch. *verb. Scriptura privata, concl. 76. p. 2.* Portol. *verb. Scriptura privata num. 1.* Demas que tambiẽ el informe que en ella se contiene, fue hecho priuatiuamente, sin acto, y solemnidad alguna legitima, sacada de quadernos priuados, y no de libros autenticos, y custodidos en Archivo publico, como era necessario, *vt probat Rota dec. 180. p. 1. nouiss.* ibi: *Minus enim facit probatio per libros computorum, quia sunt libri privati, nec constat fuisse confectos ab officialibus ad id deputatis, nec minus extractos ab Archivo publico,* Seraph. *decis. 1088. n. 4.* Peña *dec. 201. n. 4.* Mascard. *de probat. conc. 977.*

Y por vltimo, que los frutos se estiman a subidissimos precios; pues los tuvieron excessivos aquellos años, por causa de la guerra, contando el trigo el de 50. a razon de 70: reales, y el de 51. a razon de 100. R. y a esse respeto los demas frutos, con que rebaxandose a la tercera parte el valor, segun lo probado en processo, que es lo mas ordinario, y comun, y deduciendo 993. lib. de cargos, y Quartadecima, no mas, no llega a 300o lib. con mucho, lo que aora vale; con que siempre sale de vna manera la cuenta, por mas que se motive.

tiarum concessionem facta de mandato Sacri Supremi huius Regiæ Aragonum Coronæ Cõsilij ad effectum impositionis prædictarum pensionum, & desumpta ex libris originalibus, & à personis legalibus, & fidedignis, quarum testimonio in processu confirmatur; non solum excedere prædictam *quantitatem* S verum etiam cum illa ex pretijs fructuum *DVMTAXAT* T fuerit desumpta, & proculdubio multo maior suponitur ex alijs fructibus, qui in sustentationem propriè domus, in elemosinas, & alios vsus VEROSIMILITER converti *POTVERVNT* ab antecessore quod *PROBABILITER CONjECTVRANDVM EST*, V cumque *FVERIT ETIAM* DE-

V *Dumtaxat*, tan solamente dize, que se sacò el informe de precios de frutos, y no advierte que se contradize al primer passo en aquellas palabras: *Cumque fuerit etiam desumpta iuxta pretia arrendationum*, que estos no prueban, como se ha visto. Demas, que calla vna porcion de sabidos, que està incluyda en esta relacion, y deviera deducirse: Y sin embargo, si esta relacion, solo se sacò de precios de frutos, y està probado, que esse precio fuera dos tercios menos, a no aver guerras; luego esta relacion contiene dos tercios mas que el valor del Obispado en el tiempo regular de las gracias.

V Siempre arguye de potencia ad actum, y define por conjecturas. Es cosa notable, que en esta relacion tan autentica, sacada de libros originales, por personas ladinas, y de mucha confiança, como dize en su motivo, quiere q̃ se ayan dexado de poner en el valor, y cõputo de los frutos, los que se han ofrecido gastar al señor Obispo antecessor en el sustento de su casa, y familia, y en el empleo de las limosnas, como si lo que en esto pudo consumir, no lo huviera tomado de aquellos frutos, y de aquellos sabidos de dinero que se cobran; pues no tienen otros los señores Obispos que poder gastar: Y assi, no es creyble que en aque-

SVMPTA, IVXTA TRETIA ARRENDATIONVM cuiuſdam portionis Epiſcopatus, quæ conſtat plus valuiſſe, ipſique conductori lucrum portaſſe concludant, illud omne abſque hæſitatione valorem, & quantitatem demoſtratam auget, maioremque fuiſſe certificat. Teſtis etiam *QVARTVS, ET SEXTVS* in Civitate Oſcenſi examinati de tempore belli deponentes referunt tractatus, quarumdam arrendationum totius Epiſcopatus. Alteram, in qua octo millia, & onera offerebantur Illuſtriſsimo Domino Don Eſtephano de Eſmir, quondam Epiſcopo Oſcenſi, benemerito, & anteceſſore ab ipſo non admiſſam. Alteram vero ab eodem oblatam, & non *ACCEPTATAM* pro ſeptem *millibus* x refert tamen vnus ex teſtibus *DE AVDITV* adeo ponderaſſe arrẽdatori, quãto fuiſſet locuplicatus, vt non ſolum exiſtimatione, verum etiam realitate ipſa aſſertione anteceſſoris exceſſus demoſtratæ quantitatis valeat *conjectu-*

aquella cantidad de frutos quẽ contiene la relacion, no ſe comprehendã eſtos que huvo meneſter la caſa para ſu conſumo, y quãdo no fueſſe aſsi, no ſe ha probado lo contrario, cõ que con aprovecharſe de conjecturas para amontonar frutos, que no eſtàn in rerum natura, pues no conſtan en proceſſo, es juzgar, ex capite, & pro arbitrio, como dixo *Diana p.8.tract.4.reſol.56.verſ. Sanè*, con autoridad de San Ambroſio, y lo notò *Solorzano*, referido arriba, nu.1,

X Aqui ſe conoce, que mas impugna ſu reſolucion que la motiva, *exponit cenſuræ ſententiam ſuam, quis quis, quod ellegit non tuetur*, Ennod.*lib.3.epiſt.26.* pues dize: Que los teſtigos 4. y 6. de los examinados en Hueſca, refiriendo algunos tratados, y conferẽcias acerca del arrendamiento del Obiſpado con el ſeñor Don Eſtevan Eſmir, ateſtan que les repulsò vna manda de 8000. lib. y que aſsi miſmo, aviendoſeles ofrecído el ſeñor Obiſpo en 7000. lib. no lo quiſieron arrendar. Veaſe que notable cõtradiccion, pues en vn tiempo ofrecen al ſeñor Obiſpo 8000. lib. de arrendamiento y no lo admite, y en el miſmo ſe les convida con èl por precio de 7000. lib. y no le quieren: No sè yo como puede hazer argumento, pues ſe vè que quien deſprecia no ruega. Mas ſe ha de advertir: que eſta contradicion en el motivo nace de la mala inteligencia de lo que los teſtigos reſponden: pues no ay mas que vn tratado de arrendamiento, del qual dize el teſtigo 4. llamado Martin Viñuales, que Martin Marquinez le diò cuenta, y ofreciò, que le daria parte en èl, y que le avia mãdado 8000 lib. a dicho ſeñor Obiſpo, y que no ſe lo quiſo dar en eſte precio. Y el teſtigo 6. que es el Dotor Marquinez, hijo del que pretendia arrendar, lo contradice, diziendo: Avia oydo a ſu padre, que el ſeñor Obiſpo Eſmir tratò de arrendarle todo el Obiſpado, y que ſe lo dava por 7000. lib. pero por parecerle mucho rehusò el tomarlo, cõ lo qual ſe convence, que las mandas no ſon dos, como el motivo ſignifica, ſino vna ſolamente, y eſtà contradicha, pues el teſt. 4. la llega a 8000. lib. ateſtando de que no ſe le admitiò, y el 6. (que mejor informado, lo ſabia de ſu padre, que era el Conductor) la rebaxa a 7000. lib. y añade, que aun rogandole con èl, rehusò de tomarlo. Veaſe aora ſi en cada motivo ha executoriado contra mi Parte vn agravio, quien haze merito para condenar de lo que otro lo hiziera para abſolver.

rari Y ac de ſimili arrendatione oblata eidem Illuſtriſsimo Domino Don Ferdinando de Sada & Azcona, ad rationem octo millium, & onerum teſtatur teſtis tertius examinatus *CÆSARAV-GVSTÆ.* Z Hæc de tempore belli, & illius probatione, quæ quamvis ex ſe ſola non ſufficerent, plurimum coadiubantur quatuor arrendationum inſtrumentis à penſionarijs exhibitis, & confectis ab Illuſtriſsimo Domino D. Franciſco Navarro de Eugui, Epiſcopo quondam Oſcenſi, digniſſimo, ante originem belli, & ſecundum ordinariam fructuum exiſtimationem ab anno 1631, *VSQVE AD ANNVM* 1640. pro pretio, in quolibet dictorum annorum, pluſquam ſex millium librarum, ſolutis oneribus, alijſque iuribus *reſervatis,* A quæ quidem licèt ſimulata fuiſſe intendantur; nihilominus cum ſpecie adhuc ſimulationis *probabile ſit*, iuxta verum, & communiter reputatum valorem confecta extitiſſe, & maximum prædictis præſtant adminiculum; etenim *FICTIONEM VERITATEM IMITARI* alienum

non

Y Otra conjectura! que pocos fundamentos tiene de ente real, quando tanto repite los de ente de razon: Arguye en eſto con lo que el miſmo teſtig. 6. dize aver oìdo a ſu padre, que no aviendo querido arrendar en 7000. lib. el Obiſpado, le dixo el ſeñor D. Eſtevan Eſmir, que avia hecho mal de no cogerle la palabra, porque huviera ganado. Fragil fundaméto es eſte para conjecturar el valor (quando ſe admitieran conjecturas en la verificació de las gracias) pues claro eſtà, què para adelantar ſu partido el ſeñor Obiſpo, y animar a los hóbres de negocios a que le arrendaſſen, que no le avia de dezir, que huviera perdido ſi lo huviera tomado. Demas, que aquel tratado, fue por los años de 47. y aſsi muy remoto a las gracias, y en tiempo de guerra, en que el valor de los frutos era exceſsivo. Vltimamente dicha ateſtacion, no es ex certa ſcientia, ſed ex aũditu vnius tãtum, que no es baſtante, *ex doctr. gloſſ. in cap. ex quadam de teſtib. verb. ab vno*, que comunmente eſtà recibida, *vt probat Barboſ. ibid. n.* 10. y lo que es mas de auditu auditus, que es menos ſuficiente, *per text. in cap. præterea, & cap. tam litteris, vbi DD. de teſtib. vbi* Barboſ. *n.* 2. *Farin. de teſtib. q.* 69. *c.* 1. *n.* 2.

Z Deſte teſtigo 3. no puede hazerſe merito, pues èl miſmo, reſpondiendo a la repregunta del interrogatorio, dize: que el aver ofrecido al ſeñor Obiſpo dichas 8000 libras, fue por librarſe de pleytos, y lograr vna buena venta de ſus frutos, en cuyo tiẽpo durava aun la guerra de Cataluña, y la ſaca dellos, para el exercito, y el no aver admitido mi Parte eſta manda, no es argumẽto para el valor, pues pudo tener muchos pretextos para ello, y el principal es, no aver llegado aun a ſu Obiſpado, y haſta informarſe de ſus rentas, no erà conveniente admitir ningun tratado, y tambiẽ porque eſte arrendamiento no ſe le hazia mas que por el añó de la vacante: y eſto podia ſerle de mayor perjuyzio, que el interès que podria redundarle de ſemejante oferta.

A Eſtas eſcrituras de arrendamiẽto, a favor de D. Miguel Navarro de Eugui, hermano del ſeñor Obiſpo, no pueden perſuadir el valor del Obiſpado; porque es conſtante, que eſte no ſe prueba con inſtrumentos de arrendamiẽtos, como lo afirman todos los DD. y lo reconoce la parte contraria en ſus Alegaciones, aſsi lo dixo *Fontan. dec.* 62. *n.* 1. *&* 5. ibi: *Tenet in quam Rota Romana locationibus non probari rei valorem provt appa-*

ret

non est, & minus in hac materia, in qua ad fines simulationis nihil importare poterat, quod maior adijceretur quantitas, quã quæ re vera &, communiter existimabatur Episcopatum valere; cum potius in hac re, si verum amamus, credendum sit, vt ad hoc vt fines, quos ad simulationem considerarunt ipsimet contrahentes implerent, exuberantem quantitatem non apponerent, ex qua & ipsa simulatione facile detegi, & conuinci potuissent, & cum his omnibus correspondeat etiam moderni temporis valor, *nihil profecto* dubitationis *ad plenam evidentiam super esse decernimus*, [B] siquidem post tempora belli, post gratiarum concessio-

ret ex mille decisionibus, quas potuissem hic numerare, & infra. *Opinionem Rotæ sine dubio procedere in beneficijs Ecclesiasticis.* Demas, que quando se pudiera probar cõ ellos, no fueran estos a propsito, por ser de tiempo, no solo no percuciente a las gracias, sino muy remoto, del año de 31. al de 40. non enim sequitur illatio valoris de tempore ad tempus, si illud remotum sit, *Bald. in l.* 1. *sub nu.* 22. *vers. Adde quod fructus*, C. *de fruct. & lit. exp.* Felin. *in cap. ad aures de rescrip. n.* 17. *vers. Vnde dicit*, Paril. *de resignat benef. lib.* 10. *q.* 2. *ex n.* 51. Casador. *decis.* 19. *n.* 7. *ad fin.* Loter. *li.* 3. *q.* 20. *n.* 53.

Lo otro, que quando fueran de tiempo proximo, è inmediato, tampoco fueran de consideracion, por no aver tenido efecto, pues se ha probado al ar. 10. del contradictorio, que en todo el dicho tiẽpo se colectaron los frutos por ministros del señor Obispo, y a su beneficio, y no por cuenta, ni a beneficio de su hermano, y los demas Conductores. Y vltimamente estas escrituras fueron ficticias, simuladas, y hechas en confiança como se persuade facilmente de lo excesivo de los precios entre personas tan propias, y tambien de la relacion exhibida en processo del Secretario D. Francisco Izquierdo, por la qual consta averse valuado el Obispado el año de 1628. en que fue proueido el señor Don Francisco Navarro de Eugui en 5500. lib. non deductis oneribus, con que deducidos estos no son 3000. lib. y por la que se hizo el año de 38. quando se proveyo en el señor Don Esteuã Esmir, que es muy verosimil, no fue desconforme, pues no se hizo mayor cargamiento de pensiones.

B Sacar de premissas falsas conclusion verdadera, y no solo verdadera, sino evidente, arguye en filosofia de sofistico a vn ingenio, pues como dixo con elegancia *Cassior. lib. de dialectic. pag. mihi* 545. *syllogismus namque ab vniversalibus ad particularia recurret, estque in eo si veris propositionibus contexatur firma, atque immutabilis veritas*: Pero que será en la jurisprudencia? Si aviendo de juzgar conforme a la verdad el Iuez, se vale de medios que la contradigan? *Cui enim non est cognitum* (dixo *Iustiniano in l.* 14. *de Iudic. in Cod.*) *Antiquos Iudices non aliter iudicialem calculum accepisse, nisi prius Sacramentum prastitissent; omnimodo se se cum veritate, & legum observatione iudicium esse dispositturos?* Preciso pareciò ligar a los que juzgã con el sagrado vinculo del juramento, para que en los juyzios se conformassen con la verdad; pues esta es la vasis, y el fundamento de la justicia: y Por esto deviò de dezir *Anneo Roberto rer. iudic. lib.* 3. *c.* 2. *fol. mihi* 568. *Indicia plerumque per injuriam Iudicis non ex meritis causarum redduntur*, pues es maxima sabida en derecho, y assentada por ley, de que *Prases Provinciæ id sequatur, quod convenit eum ex fide eorum, quæ probabuntur*, ad text, *in illicitas*, §. *veritas de offic. Præsid.* Como podrà justificarse, pues vna sentencia tan grauosa, con semejante motivo, reconocer aquellos arrendamientos por ficticios, y simulados, para con los cõtrayentes, y pretender, que como verdaderos prueben en perjuycio de tercero contra toda buena razon: quando aun siendolo no fuera bastante, assi lo notò *Ludovis. dec.* 553. *nu.* 6. ibi: *Quamvis autem primus testis videatur percutere annum* 1595. *Attamen nihil probat, quia pro ratione adducit quandam* SOMNIATAM LOCATIONEM, *QVAE VBI* ESSET *VERA* NON PRO

BA-

BARET VALOREM fructum, del contracto simulado, dizen los DD. Que es como el cuerpo sin alma, pues faltandole el consentimiento, que es el que le dà el ser, no puede tener existencia, ni producir accion, cô que viene a ser sombra sin efecto, comparanlo a la pintura, pues no tiene mas de aquella apariencia sin substancia; con que no se puede llamar contracto simpliciter, nec secundum quid quia secundum adiiacens destruit primum, *ad text. in l. si homo mortuus de verb. oblig.* Y assi dixo el Consulto *in l. 54. de oblig. & act. contractus imaginarij etiam in emptionibus iuris vinculum non obstinent, cum fides facti simulatur non intercedēte veritate:* Como pues a donde no ha avido verdad para el contracto, se ha podido suponer para la condenacion, ò como a donde la prueba es todo fingimiento, la sentēcia puede ser real y verdadera?

El Brocardico de derecho, de que *fictio imitatur veritatem*, se acomoda aqui con suma infelicidad, pues este se deve entender in fictione legi, quando la ley lo tiene prevenido, como en la adopcion, *videndus Alvarez de Velasco axiom. iur. 123. lit. T.* No empero puede proceder (imò es absurdo dezirlo) en este punto, quando lo contrario tienen establecido entrābos derechos, que del intento el *S. Presidente Covarrub. lib. 1.*

sionem, & non obstante prædicta diminutione æstimationis fructuum, quando idem Illustrissimus Dominus Episcopus eisdem fortè rationibus solutionem pensionum in cepit recusare concludit testis septimus ex Oscæ examinatis ipsi obtulisse pro pretio arrendationis ad rationem *OCTO MILLIVM* librarum pro *quolibet anno* C testis verò primus cum quo cōvenit, & contestatur quartus ex Cæsaraugustæ examinatis, obtulisse eidem, etiam concludit *pro trienio*, ad rationem 6500. lib. & oneribus solutis in quoli-

var. c. 1. n. 4. lo enseñò assi: *Ex opposito notandum est iudicem indiffiniendis litibus debere omnino sententiam dicere ex actorum probationibus licèt ei notum sit reum à petitis immunem esse, vel actorem iustam, veramque licèt non probatam causam in iudicium deduxisse, & hoc probatur in d. §. veritas, dum in eo Iurisconsultus scribit sententiam à Iudice ferendam esse, ex fide eorum quæ probantur in iudicio, quæ quidem authoritas non admodum convenit, vt à priori sententia recedamus, cum iuxta veram interpretationem sensus Iurisconsulti sit EX VERIS PROBATIONIBVS, ex fide eorum quæ VERE gesta sunt NON EX FALSIS, NON EX SIMVLATIS INSTRVMENTIS iudicem debere sententiam dicere, vnde colligitur tunc dæmum Iudicem ex probationibus actorum posse causam, & controversiam diffinire, quando illæ probationes VERAE sunt, secus autem cum Iudici cōstiterit EAS PROBATIONES FALSAS ESSE, ET VERITATI OPPOSITAS, TVNC ETENIM VERITAS MINIME VITIATVR ERRORIBVS GESTORVM.*

Y no es satisfacion el dezir, que para el fingimiento de los contractos no podia imporrar el suponer mayor precio del que en la realidad valia entonces el Obispado, y al contrario podia seguirse vn grave inconveniente, pudiendo por el excesso arguirse, y aun cōvencerle la simulacion. Porque esta instancia se haze ex abundanti, y es de ningun efecto, pues se ha verificado la fè y confiança con que se hizieron aquellos arrendamientos, y assi constando della, tengo por escusado el reparo.

C Si los arrendamientos no prueban de menos consideracion, han de ser los tratados, poco importa que el testigo diga que ofreciò 8000. lib, por el arrendamiēto, si podia perderse con èl, demas que no devia ser conveniente el concedersela aun por mil: pues pudo no ser persona abonada, y dexar de dar bastantes fiadurias para el asseguramiento. Y se persuade facilmente esto mismo, con lo que dize el test: 3. de los Pensionistas, que es el Racionero la Borda, y el Mayordomo del señor Obispo, examinado en Huesca, de que lo huviera dado por 60000. lib. a Iusepe Tudela, si como lo queria por solo vn año, y a vista de vna cosecha abundante y fertil lo tomara por tres; con lo qual se convence, que quien lo dava por 6000. lib. no rehusara arrendarlo por 8000. lib. si este Conductor que los ofrecia fuera persona de satisfacion, pues quando menos le importaua la diferencia dos mil escudos de ganancia.

libet *anno* [D] quam quidem quantitatem, cum similiter neglexerit assertione maioris valoris profecto in pensionariorum *PRÆIVDICIVM* cōverti *non debet* [E] præsertim ex persona, cui veri valoris notitia habita ab eius Mayordomo, ex tot annorum administratione abscondi facile nequiverit, & minus diminutio æstimationis fructuum ab omnibus animadversa, & ponderata à prædicto teste, ad id vt maiorem quantitatem non offerret, vt ipse asserit. Testis autem tertius ex Cęsaraugustæ examinatis, & arrendator vltimæ vacantis, seu anni concessionis gratiarum pro pretio sex mille librarū, & onerum concludit tandem non obstantibus impedimentis positis ab eodem Illustrissimo Domino Episcopo, & nimia deterioratione fructuum, ac diminutione æstimationis, ipsis venditis post duos annos adhuc *lucratum fuisse* [F] in quorum depositionibus, nec sunt consideranda tempora belli, nec singularis, & extraordinaria fructuum æstimatio; cuius etiam diminutio partim est tribuēda duorum annorum fertilitati vt asserit *QVARTVS*

E TE-

D En duda siempre se alarga el motivo a la mayor cantidad contra toda regla de derecho, de que ***in dubijs quod minimum est sequitur.*** Vease el buen camino de condenar a miParte. El test. 1. no se afirma en la cantidad verdadera que ofreciò, porque dize 6000. lib. ò 6500. lib. y aunque tambien dixo, que por vn trienio, y lo assienta el motiuo por tal recibe equivocacion, pues del Racionero la Borda, test. 3. de la parte contraria, consta, que aquel no lo pedia, sino tan solamente por vn año, y a vista de ser muy abundante, y pingue de frutos, con que no tiene fundamento esta consideracion, y en duda mas se devia estar a la deposicion de la Borda, producido por los SS. Pēsionistas, q̃ a la equiuocacion del testigo. El 4. es de auditu a este, y assi està respondido.

E No pudo el señor Obispo repulsar la manda por tener el Obispado por de mayor estimacion, como quiere el motivo, pues el Racionero la Borda, fue quien no la admitio por lo que se ha dicho, aviendo venido de proposito de Huesca a Zaragoça a ajustar el tratado; con que si fue culpa, imputesele al Mayordomo que no le cogio la palabra en perjuizio de los Pensionistas. Lo mas cierto es lo que sobre este punto responde el mismo la Borda, sobre el articulo 4. de su rescripcion 2. y por lo menos esto bastava, pues plenè probat cōtra producentem.

F Vease como puede concluir este testigo, quando se refiere a arrendamiento que no prueba? Pues aquel sucede bien, ò mal segun la cosecha: y assi no se deve traer en argumento, y con aver sido muy abundante la de aquel año, que fue el de 54. como lo confiessa, y valido los frutos a precios muy subidos, por causa de la guerra, y no aver pagado 493. lib. de Quarradecima por la Sede-Vacante, aun con todo esto no le quedaron, como dize el testigo sino algunas 6000. libr. con que si despues de aver cessado la causa extraordinaria de la milicia han abaratado los frutos a menos de la tercera parte, como puede dezir el motivo con fundamento, que concluye en su deposicion, sin embargo de lo que se le opone?

G Notable es esto: A la esterilidad de dos años, atribuye la diminucion del valor en los frutos, dando mas fe, y credito a vn testigo singular, que ligeraméte se persuadiò de su antojo, que ha mas de 25. que contestadamente concluyen, que aquella ha provenido de aver cessado la guerra en el Principado de Cataluña, para donde a excesiuo precio se despachauan. Que mayor muestra de la sinrazon que padece mi Parte, que ver desestimada esta probança tan plena, por la ligereza de vn testigo? Demas que ni aun esta singularidad se ha encontrado en processo, mirando con todo cuidado la deposicion del testigo, que no dize tal cosa, y assi es mucho mas notable.

H Aunque los Iuezes devan ser de ciencia, y experiencia para administrar la justicia, no han de juzgar por experiencia, sino por lo que resultare de los actos, pues estos son la norma para justificar su resolucion, como se ha dicho, y aquella aunque notoria, es estraña del processo, y solo estimable por preda de vn Ministro para su madurez y govierno. Con que el hazer concepto en este motivo de la experiencia de ser en este tiempo mayor la cultura de la tierras q̃ en el que durò la guerra en Cataluña, y por consiguiente mas abundante de frutos, cō que se puede compensar la baxa de sus precios, es echar por rumbo extrauiado, y no conocido, pues en todo el processo, no se habla ni articula tal cosa; demas, que si se mira con cuydado, mas parece, que sin ciencia, ni experiencia se ha juzgado esta causa; pues la que resulta en esta parte, es contraria, y notorio en el Reyno, que por falta de gente (con ocasion de la peste y la guerra) se cultiuan mucho menos las tierras, desamparando aquellas, y despoblandose los Lugares, por la suma necessidad a que han llegado los Agricultores, originandose desto, y de la calamidad repetida de los años la esterilidad comun de frutos que se padece, con harta lastima de los que con mejor experiencia lo saben conocer.

TESTIS G Oscæ examinatus, & minori culturæ, quam proculdubio maiorem esse, quā tempore belli. *EXPERIENTIA IPSA DEMOSTRAT* H simul diminutionem æstimationis inde contingentem Episcopatum non minuere, cum diminutio pretij fructuum abundantia compensetur; ex quibus omnibus diminutionem oppositam non obstare, & probationem pensionariorum vti magis, *CERTAM SPECIFICAM, & concludentem* I plurimum superare decernimus; tradditam verò ab Illustrissimo Domino *Episcopo*, K quæ pro maiori parte, *ET IN TESTIBVS* mi-

I No ay testigo que concluya, que expecifique los cargos, que tenga ciencia dellos, que no se refiera a arrendamientos, que deponga seclusa causa belli, que no limite el valor presente a la tercera parte de lo que entōces valia, ò la metad quando mas; y sin embargo la dà por cierta, por especifica, y por concluyente! Estraño juyzio por cierto, y aun lo estraño mas, quando pudiendo motivar esto solo, se ha cansado en mendigar conjecturas, posibilidades, presunciones de mas, y menos, ficciones, y experiencias mal fundadas, y desconocidas en los autos.

K En este juyzio, a donde se ha tratado de verificar la condiciō, *dummodo tertiam partem*, para la existēcia de las gracias de los SS. Pēsionistas, no ha tenido neccessidad mi Parte de probar lo contrario, sino que a mayor abundamiento lo ha hecho, pues toca la verificaciō al que viene con ella, *vt pluribus probat Garcia de benef. p.1.c.5.n.457.* Loter. *de benef. lib.1.q.38 n.4.* Salgad. *de reg. protect p.2.c.3.n.65.* Barbos. *de exigend. pens. q.2. per tot.* Tondut. *de pensionib. q.14* Con que no puede aver conflicto de probanças, ni resoluerse la causa a fauor de quien venciere en fuerça de ser mayor: Y assi aviendo errado este principio elemental, no es maravilla que corresponda tan sin medios, y fundamento el sucesso. Lo cierto es, que para

minus legitimè informatis consistit, & nimis genericè deponentibus. Testisque decimus quintus de se ipso fatetur ipso tempore depositionis actualiter *deseruire* L Illustrissimo Domino Episcopo *ad cuius etiam libros, seu eius maiordomi se refert, & onera quæ deducit nõ specificat*. Neque obstat denique informatio exhibita de anno 1628. nam præter quam, quod in illa plus annis antecedentibus Episcopatum valuisse, certum est *VALDE REMOTA* M ad gratias, ad quarum tempus minimè trahendas, constito: vt apparet de maiori valore ex quibus, & alijs ita pronuntiamus, &c. Et dicimus non solum præmisso, sed eo meliori modo, &c. mandantes &c.

Doctor Petrus Tabuença, Vicarius Generalis, & Officialis, & Commissarius atque Executor Apostolicus.

CON-

ra ser absuelto el señor Obispo, sobrava el ver que la parte contraria defecit in probatione: Pero es tal su desgracia, que ni esto, ni el aver excedido por demas en la suya, ha bastado para que dexasse de condenarlo en todas las pensiones que se hallan pedidas.

L Aquise descubre quan concluyẽte es la probança que ha hecho mi Parte, pues con averse recebido en las defensiones 15. testig. q̃ en todo son ventajosos a los diez examinados sobre la demanda, no ha tenido sino contra este que oponer, para debilitar su testimonio. Y es bien notable, que contra èl diga, que no haze fe por referirse a los libros de la Mayordomia, y que al contrario el Racionero la Borda, y Pedro Fenes de Rueita prueben bastantemente en sus deposiciones mutuadas de los mismos libros, y de donde se sacò la relacion acerca del valor del Obispado! No sè yo, como se pueda medir esta desigualdad cõ la vara de la justicia, pues es regla vulgar, de que *actor, & reus ad imparia non debent iudicari*: Lo mismo se dize respecto del *onera quæ deducit non specificat*, pues mi Parte perderà la causa, si huviere testigo de los SS. Pensionistas, q̃ no solo los expresse, pero que ni aun los sepa en comun, y sino veanse sus respuestas a los interrogatorios, que todos conforman en que los ignoran.

M Esta relacion del año de 28. desmereze por ser remota del tiempo de las gracias, y se olvida de aver hecho merito al nu. 24. de vnas assertas escrituras de arrẽdamiento, que se otorgaron en confiança por el señor Obispo Navarro, desde el año de 51. hasta el de 40. con 23 años de distancia, poca es la de tres solos de diferencia, y ninguna para el motivo; con que èl mismo responde por nosotros con Ciceron en semejante caso; *Hic est defensionis tua mucro in eum incidat oratio tua necesse est.*

CONCLVSION.

Estos son los motivos (por no dezir agravios) en que se ha fundado el Intruso Iuez Executor, para condenar al señor Obispo de Huesca a la paga de las pēsiones : En la censura dellos, no se à pensado tāto el referirlos a quien los lea para la nota, quanto en expenderlos en este manifiesto para la quexa, [A] con que a su vista para con todos se llegarà a merecer bastante credito la justificacion desta Parte, pues la misma sentencia, que le està condenando, le absuelve, y deviendo absolver, a quien la diò, le condena : [B] Ha sido preciso este convencimiento tan vivo, por entender que la mayor parte de la eloquencia, nace del espiritu ardiente, y fervoroso, [C] pues fuera preuaricar en opinion de Plinio, omitiendo lo que se deve dezir detraer, y impugnar. [D] Y asi cōcluyesse con Quintiliano, que es mejor desabrir con la defensa, que hazer falta con la remision a la causa. [E]

Hæc si displicui fuerint solatia nobis.
Hæc fuerint nobis præmia si placui.

El Dot. Ioseph de Sotomayor Vribe, Advogado de los Reales Consejos.

A *Non enim me annumerare ea lectori putavi, sed tantum appendere*, Cicer. *in præffat. ad duas orat. contr.* D. Hieronym. *Epist.* 101.

B *Omnium enim super egreditur sententias, qui sua sententia condemnatur*, D. Ambros. *Serm.* 15.

C *Maxima pars eloquentiæ constat ex animo* Quintil. *lib.* 1. *c.* 2.

D *Prævaricatio est transire dicenda; prævaricatio etiam cursim, & breviter attingere, quæ sunt inculcanda, infigenda, repetenda; vtque corpori ferrum, sic oratio animo, non ictu magis imprimitur*, Plin. *lib Epist.* 20.

E *Malo defensionem meam displicere quam causam*, Quintil. *lib.* 7.